

LA IMPERIAL CIVDAD DE TOLEDO,

CON

El Señor Fiſcal:

SOBRE

La exempcion, y priuilegio que tiene de no pagar alcauala del vino, moſto, y vinagre, que ſe vendiere en Toledo, y ſus arrabales.

1 VIENE ſuplicado por la Ciudad de la ſentencia de viſta del Conſejo, en que ſe declarò pertenecer a ſu Mageſtad la alcauala del vino, moſto, y vinagre, que ſe vendiere en Toledo, y ſus arrabales, y ſe condena a la Ciudad à que la pague deſde la conteſtacion dela demanda.

2 Y pretende Toledo, que ſe ha de enmendar en to-

do,dandole por libre dela demanda del ſeñor Fiſcal, con impoſicion de perpetuo ſilencio;y mandando ſe le obſerve a Toledo ſu priuilegio,y exempcion.

3 Para lo qual ſe ſupone en primer lugar, que el Señor Rey Don Enrique Quarto,por ſu Carta de Priuilegio,deſpachada en toda forma en 30. de Iunio de 1468.hizo merced *A Toledo,y ſus vezinos,y moradores de la dicha Ciudad,y ſus arrrabales,de que ſean francos,y libres,quitos,y exemptos de pagar alcaualas, ni otro tributo alguno de todo el vino,vinagre,y moſto,que ellos, ò otros por ellos vendieren,y compraren,por granado, ò por menudo en la dicha Ciudad,y ſus arrabales el año de la data,y de alli adelante,para ſiempre jamas.* Eſto(dize) por los grandes ſeruicios recibidos de Toledo,y ſus vezinos,y eſpecialmente, *Porque eſtando por engaños, y atreuimientos a ella fechos por algunos grandes del Reyno, pueſta debaxo dela obediencia del Infante Don Alonſo ſu hermano,creyendo que venia de los man datos Apoſtolicos: Luego que conociò el engaño,porque ſu Santidad lo contra dixo,;y por no ſer de mal exemplo a las otras Ciudades, ſe puſo debaxo de ſu obediencia,con manifieſta vtilidad de la cauſa publica,&c.*

4 Y mandales guardar eſte Priuilegio,porque dize: *Que anſi cumple a ſu ſeruicio,y al prouecho, y bien comun de ſus Reynos,bien,y paz,y ſoſiego,y tranquilidad de ellos, derogando Leyes en contrario, y ſupliendo todo defecto de obrepcion,y ſubrepcion, y otras qualeſquier coſas neceſſarias de ſuplir para ſu validacion,&c.*

5 Y manda a los Contadores Mayores, *Que tomen traslado de eſta Carta,ſignado,y le pongan,y aſsienten en los libros de lo ſalvado,y ſobreſcriuan,y den,y tornen el original:y de alli adelante arrienden las alcaualas de la dicha Ciudad,y ſu partido,ſin la alcauala del vino.*

6 Y conſta, que eſte Priuilegio eſtà ſobreſcripto del

Ma-

Mayordomo, y Contadores Mayores, y Chanciller, con vna nota, y orden, en que dizen, y mandan *A todos los Tesoreros, Recetores, Recaudadores, y Arrendadores Mayores, y Menores, Fieles, y Cogedores, que vean la Carta, y la cumplan, y desde treinta de Iunio de 1468. en adelante, para siempre jamas, sepan que no se les ha de hazer desquento alguno, por la alcauala del vino de la dicha Ciudad, porque se arriendan con condicion, que los vezinos, y moradores de Toledo sean francos, y no paguen alcauala, ni otro derecho alguno de todo el vino, vinagre, y mosto, que ellos, ò otros por ellos vendieren, y compraren por granado, ò por menudo en la dicha Ciudad, y sus arrabales, desde el dicho dia en adelante, para siempre jamas, &c.*

7 En segundo lugar se supone, que en dos de Abril de 1476. los Señores Reyes Catolicos estando en Cortes en la ciudad de Valladolid, a pedimiento de Toledo, y sus vezinos, y de el Bachiller Pedro Diaz, del su Consejo, y Procurador por Toledo en vno cō los demàs Procuradores de dichas Cortes, confirmaron este Priuilegio, haziendo plena, y especial relacion de su tenor, y mandaron librar su Carta de cōfirmacion, para que fuesse observado, y guardado entera, y cumplidamente, y por la forma, y manera que en la dicha merced se contiene.

Y mandaron a los Contadores Mayores, y Concertadores de sus Priuilegios, Escriuano Mayor, Chāciller, &c. Que tomassen traslado de la dicha merced, y carta de confirmacion en sus libros, y tornassen los originales, y diessen, y passassen, y sellassen a la dicha Ciudad su carta de lo susodicho, la mas fuerte, y bastante que huuiessen menester, &c.

Y està presentada la original con el Priuilegio cōfirmado, sobrescrita, y firmada de los Regentes, y Escri-

criuano Mayor de los Priuilegios, y Confirmaciones, y del Chanciller: y tiene vna nota, de que fue registrada, firmada de vna firma, que dize, *Diego Sanchez.*

8 Y en esta instancia se ha compulsado vn Priuilegio, despachado por los mismos Señores Reyes Catolicos, en fauor del Conuento de San Pedro Martir de aquella Ciudad, en treze de Iunio de 1477. por el qual parece, que auiendose dado al dicho Conuento ciertos marauedis de juro, situados especialmẽte en la alcauala del vino: Despues los mismos Señores Reyes, de pedimiento del Conuento mismo se le mudaron a las alcaualas de especeria, carne, y pescado, y otras, por auerse informado de la franqueza cõcedida por el Señor Rey D. Enrique su hermano, para q̃ no se pagasse alcauala del vino que se vendiesse en la dicha Ciudad.

9 Y tambien se han compulsado las aueriguaciones, y reformaciones hechas en Toledo, por comissiõ dada por los mismos Señores Reyes en dos de Agosto de 1480. en execucion de la declaratoria, de que hazen men cion las *leyes 15. y 17. tit. 10. lib. 5. Recopilat.* sobre las mercedes excessiuas de el Señor Rey Don Enrique su hermano: y consta por ellas, que no se tocò a la alcauala del vino, ni se hizo mencion della, ni de su valor, ni de situado alguno, q̃ sobre ella huuiesse; ni se librò della cosa alguna a la Real hazienda; ni a otra persona particular.

10 Y assimismo consta, que por el año de 1566, el Principe de Ebuli, auiendosele dado cierto Priuilegio sobre las rentas de alcaualas de la dicha Ciudad, situando parte dèl en la alcauala del vino, pidiò se le enmẽdasse esta situacion, atento que en la dicha Ciudad no auia alcauala del vino. Y el Consejo con lo que se in-

for-

formò delos libros; se le mandò enmendar, y que donde dezia *alcauala del vino*, se pusiesse *alcauala del lino: Atento que en Toledo no auia alcauala del vino*, y con efeto se enmendò, y puso asi.

11 Suponese en tercer lugar, que por el año de 1575 vn Administrador de Alcaualas de Toledo, de hecho puso en pregon la Alcauala del vino: y aunque Toledo lo contradixo ante èl, presentando el priuilegio, y confirmacion originales, y requiriendole cõ ellos, no los estimò; con que dio causa a que la Ciudad, y vezinos cosecheros se quexassen en el Consejo, è hiziessen traer aqui los autos, y en contradictorio juyzio con el señor Fiscal (que tratò de impugnar el priuilegio) por sentencias de vista, y reuista de quatro de Abril, y onze de Mayo de 1576. fuerõ amparados, y mantenidos la Ciudad, y sus vezinos cosecheros en la possession en que estauan de no pagar alcauala del vino, mosto, y vinagre, conforme los priuilegios presentados; reseruando el derecho en la propiedad, y se despachò executoria, con insercion del priuilegio, y confirmacion enteramente, quedando los originales en el processo.

12 Y en este estado se quedò el pleyto setenta años, sin que el señor Fiscal pusiesse demanda en la propiedad; hasta que por el año de 645. a los 26. de Mayo, el Consejo (de su oficio, y con ocasion de cierto informe, en que se hazia relacion, para otros fines, de que en Toledo no se cobraua, ni pagaua alcauala del vino, por ser franco) mandò despachar prouision, cometida al Corregidor, para que se hiziesse acudir cõ el alcauala del vino a los Arrendadores: con que si algun priuilegio, o causa tuuiesse Toledo para que no se pague, acudiesse al Consejo para ser oido en justicia.

13 Salio Toledo Suplicando de aquella prouision,

ſin cauſar inſtancia,pidiendo ſe mandaſſe recoger,y preſentò vn tanto de la executoria de manutenciõ; y deſpues la compulsò del Archiuo de Simancas, y oy ſe ha preſentado la original.

14 Mandòſe buſcar el proceſſo;y el Eſcriuano de Camara, ſuceſſor en el oficio,le exhibiò, diminuto del quaderno de autos, en que eſtauan los priuilegios originales, y otros papeles, peticiones, y ſentencias.

Pidio Toledo que no ſe proſiguieſſe,haſta que pareciesſe eſte quaderno.

15 Y en 16.de Enero de 647. ſalio auto, en que ſe mandò recoger la prouiſion, y que no ſe vſaſſe de ella. Y en tres de Abril ſe confirmò,mandando dar a Toledo prouiſion, en conformidad del,y que ſe lleuaſſe el pleyto al ſeñor Fiſcal, para que puſieſſe demanda en quanto a la propiedad;ſobre que ſe dio la ſentencia referida al principio,que pretendemos ſe ha de enmendar.

16 Ijs ſuppoſitis, la juſticia de la ciudad de Toledo,cõ enmienda de V.S. es clara,para obtener lo que pretende,como ſe fundarà, diuidiendo eſte diſcurſo en dos partes.

La primera ſerà, hazer demonſtracion Toledo del derecho que tiene para gozar de la libertad, y franqueza de la alcauala del vino,vinagre, y moſto, conforme ſu priuilegio,y el vſo tan antiguo del.

La ſegunda,ſerà reſponder a las impugnaciones del ſeñor Fiſcal por ſu orden.

AD PRIMAM.

17 Litiga Toledo en eſte pleyto como reo demandado,y tiene en ſu defenſa vn priuilegio del ſeñor Rey don Enrique,que le concedio eſta franqueza;

za, despachado en toda forma, y sobrescrito de sus Contadores mayores (despues de quedar assentado en sus libros) y tiene calificado el vso, y obseruancia
18 del, con executoria del Consejo, vt prædiximus: con que le fauorece ad plenum la *ley 42. tit. 18. part. 3. in princip.* dum dicit: *Que tales priuilegios valen por siempre*, y no se pueden perder sino es *por no auer vsado de ellos* el priuilegiado, *fasta treinta años del dia en que le fueron dados*, exornat latè Gregor. ibi *in Sũma, & glos. 1. in princ. & per tot.* y en terminos es la *l. 1. tit. 18. lib. 9. Recop. in fine*, dõde expressamẽte está aprobados, y reseruados de su prohibiciõ general los priuilegios, y mercedes, *non soluẽdi gauellas*, q̃ fueron assentados en los libros, y sobrescritos de los Cõtadores mayores: explicant Auendaño *de exequend. mandat. 2. part. cap. 5. num. 27. per tot.* Girond. *de gauell. 1. p. in princ. sub num. 4.* Lasarte *de decim. vendit. cap. 9. num. 6.* Gutierrez *de gauell. quæst. 5. num. 22.*
19 Tiene tambien la confirmacion de los señores Reyes Catolicos, que plenamente informados, y refiriendo el tenor del priuilegio, le confirmaron, y mandaron obseruar, como en el se contiene, y que se librasse desta merced, priuilegio, el mas fuerte, y bastante que fuesse necessario, &c.
20 Cuius quidẽ dispositiua verba nõ solũ confirmationẽ, sed & nouã concessionem importãt, vt insinuat Pontifex, *in cap. inter dilectos, de fide instrum.* ibi: *Confirmabat, vel etiam conferebat*, vbi notarunt Innocent. *num. 4.* Host. & Panorm. *num. 8.* in vers. *si autem*, & expressè Ioann. Garcia *de nobilitate gloss. 1. §. 1. sub n. 67.* vers. *Alia vero*, dicens: *Alia vero est confirmatio, quæ non consistit in facto, sed in iure: quia dispositiuè planè, & simpliciter confirmat omnia contenta in priuilegio, & vult ea ad vnguem obseruari, de qua fit mentio in c. 1. inter dilectos, de fide instrum. & de eis confirmationi-*

tionibus idem est iudicium, quod de priuilegio, cum priuilegiorum obtineant naturam, dum tamen priuilegia ad eorum venerint notitiam, & confirmationem fecerint scientes.

21 Idem tenet D. Lud. Molina, *de primog. lib. 2. cap. 7 num. 9.* dum dicit, quod confirmatio dicitur fieri, ex certa scientia, quando Princeps est plenè informatus de facto, sicut quando tenor rei confirmatæ insertus est, per text. *in cap. venerabili, de confirmat. vtili, vel inutili*, vbi Abb. *num. 1. &* 2. & Scribentes cõmuniter.

22 Ni se puede dudar que los Principes fueron plenamente informados del priuilegio, y sus circunstãcias, supuesto que hizieron la confirmacion en Cortes, y a suplicacion de vno de los Procuradores de ellas, y en vno con los demas, vt sunt verba illius, de que se comprueba hecha cum maturo consilio, & plena deliberatione, & certa scientia, argum. text. *in l. 3. & 5. tit. 10. lib. 5. Recop.* quas explicat Loaces *in allegat. de nulla, fundamento* 7. Aceuedo *in ead. l. 3. num. 36. & 37.*

23 Con que dezimos, que aquella confirmacion nõ solum supponit, & corroborat ius acquisitum, quod est proprium confirmationis, in forma communi, vt ait Rota *per Farinat. decis. 526. num. 9. in nouiss.* post Decium *cons. 341. num. 9. in fine*; sed si quid infirmũ, vel nullum, est validum, & firmum efficit, quod est proprium confirmationis in forma speciali, *cap. 1. de transact.* vbi Scribentes, *cap. veniens*, & ibi gloss. *verbo* Confirmamus, *eod. tit.* Felin. *in d. cap. inter dilectos, num. 6. & 7.* Decius *in cap. 1. de confirmat. vtili, vel inutili num. 13.* D. Molin. *d. cap. 7. num. 8.*

24 Ex quibus sine dubio hæc pars habet intentionẽ fundatam, maximè in excipiendo, quia priuilegium est probatio probata, & dicenti aduersus eum incum-

cumbit onus probandi, vt in terminis ait Gregor. Lopez *in l. 42. tit. 18. part. 3. gloss. 1. in fine*, & comprobat ex text. *in cap. accedentibus 15. de priuileg.* vbi propterea contra impugnantes priuilegium Templariorum, ait Pontifex; *Quòd si in probatione defecerint, ab ipsorum in petitione Templarios absoluatis, ipsis super hoc silentium perpetuum imponentes*; adnotauit Panormitan. *ibi notabil. 3. & in cap. porrò, eodem tit. notabil.* 1. y es conforme a la regla de la *l. actor, C. de probat. l. qui accusare, C. de edend. cum sim.* quàm latè exornat Mascard. *concl. 36. n. 1. & per tot.* Card. Tusc. *lit. A. concl.* 117. & comprobat *l. 1. tit. 14. p. 3.*

25 Id quod etiam in Fisco procedere, si Fiscus agat vel accuset; probat expressè, *l. extat decretum,* aliàs *est, & decretum 25. ff. de iure fisci,* optimus text. *in l. defensionis facultas, C. eodem tit. lib.* 10. ibi: *Vt cum rei exitus debere eas vendicari probaberit, tunc demum res persequi liceat,* ex quo dixit ibi Cuiac. *Fiscum nec describere posse rem, quàm petit ante quam re disceptata locum esse Fisco probatum, & pronuntiatum fuerit:* comprobant adducta per Tusc. *sup. n. 63. & seqq.*

26 Nec obstabit asserere, que oy no estan en el processo el Priuilegio, y Confirmacion originales.

Porque de su presentacion, y exhibicion consta por la Carta Executoria de manutencion, y sentencias de ella, cuyas palabras, y relacion assertiua plenè probant productionem, & cõsequenter omne, quòd continent instrumenta relata; ex quo per modum causæ, & tanquam fundamentum iudicij proferuntur, vt expressè probat text. *in cap. si Papa, §. 1. de priuileg. in 6. & ibi gloss. verbo Asserat*, & Philip. Franc. *n. 3. text. in Clement. 1. de prob.* vbi Bonif. de Vital. *nu. 42. & 74.*

27 Demàs de que en la Executoria misma tambien

estan

estan insertos el Priuilegio, y confirmacion enteramente, y de verbo ad verbum, y las sentencias se dieron con especial relacion a los Priuilegios insertos, ex quo plenam omnino fidem eisdem adhibitam fuisse comprobatur, vt in Rota decisum testatur Cardin. Mantica *decis.* 127 *num.* 2. *vers. Quia fuit responsum*, & est optima *decis. Putei* 119. *lib.* 2. dicens, quod amplius opponi non potest, quod non fuerit in forma probanti.

28 Y bastaua, que los insertos en la Executoria sean, como son, exemplos, y copias de los mismos originales, qui fuerunt in iudicio producti, sacados por el Escriuano de la causa, ad hoc, vt eiusmodi exemplo integra fides adhibenda sit, etiam non viso protocolo, nec originali, vt cum Angel. Alex. Iacobino, & alijs tradit D. Præses Couarr. *pract. quæst. c.* 21. *n.* 6. Afflictis *decis.* 182. *n.* 6. Guid. Pap. *q.* 471. *n.* 1. *&* 2. Menoch. *cons.* 924. *n.* 27.

29 Et comprobat apud nos, *l.* 39. *tit.* 4. *lib.* 3. *Recop.* §. 43. donde la copia del instrumento presentado en el processo executiuo, que quedò registrado en èl, quiere que tambien tenga aparejada execucion, comprobat latè Gregor. *in l.* 114. *tit.* 18. *p.* 3. *gloss. fin.* vbi inter alia notabiliter, dicit: *Quòd exemplum copiatum in actis probat etiam si originale deperditum sit, & quòd ex eiusmodi instrumento poterit exemplum summi, sicut ex originali.*

30 Y en terminos terminantes de instrumento, ò sentencia inserto en la carta Executoria, est optima *decis. Rotæ* 57. *aliàs* 732. *de rescript. in antiq.* vbi quod eis est omnino credendum, quamvis forma non ostẽdatur fortè deperdita ex aliquo casu fortuito.

31 Maximè, si se atiende a que las Executorias de los Consejos se dan en forma de prouision, insertos los

in-

instrumentos, y sentencias, copiados del processo, como de su protocolo, refrendada, registrada, y sellada con el Sello Real, como se dispone por las *leyes* 1. 2. 3. 9. 13. y 15. *& per tot. tit.* 15. *lib.* 2. *Recop.* con que se verifica en ellas lo dispuesto por la *l.* 44. *in fin. tit.* 18. *p.* 3. y la *l.* 114. *eod. tit.* donde al principio dize: *Que deben valer contra aquel que las mandò sellar.* Y al fin, auiendo dado regla, para que no se dè fe a los traslados de los Priuilegios, pone la limitacion de ella, ijs verbis: *Fueras ende si este traslado fuesse autenticado, e firmado con el sello del Rey, o de otro Señor que debiesse ser creido, ò fuesse sin sospecha,* & ibi exornat Gregor. *gloss. fin. per tot.* & adnotauit D. Præs. Cou. *d. c.* 21. *n.* 8.

32 Y finalmente vemos la Executoria misma con sus instrumentos, y Autos insertos, registrada en vn Registro Real, y colocado en el Archiuo Real, como està notado; con que etiam, ratione loci, illud exemplum legitimè probat, vt obseruarunt Angel. & alij *in Authent. si quis in aliquo documento, C. de edendo*, vbi Purpurat. *post num.* 30. testatur de communi, Marsil. *in rubr. de probat. num.* 319. vbi notanter dicit, quòd eiusmodi exemplum facit notorium, sequuntur Belon. *cons.* 57. *num.* 11. Mascard. *concl.* 711. *num.* 61. *&* 62. y el Moderno *de instrum. edit. tit.* 1. *resolut.* 3. §. 3. *num.* 27.

33 A que se añade la obseruancia de la Executoria, y copias insertas desde el dia que se librò, que ya passan de setenta y cinco años; porque con el vso de menos tiempo, se dà credito al exemplo inserto, ò registrado por Escriuano conocido, aunque fuesse sin solemnidad, vt resolvit D. Præses Couarrub. *d. cap.* 21. *post num.* 7. *vers. Tertius casus*, post medium, dicens: *Quia plena fides huic exemplo dabitur, vbi fuerit ab eius confectione, & traductione lapsum tempus* 30. *ann. cum*

vsu,

vsu, & possessione illius iuris, quòd in eo continetur; & præter citatos ibidem Franc. Beccius *cons.* 103. *num.* 16. Grammat. *decis.* 106. *num.* 9. Pacian. *de prob. lib.* 1. *c.* 65 *num.* 65.

34 Con que no puede hazernos daño la perdida del Quaderno de Autos, que no parece, para que se dexe de juzgar por la copia de los instrumentos perdidos con el, insertos, como estan, en la Executoria; pues para esto bastauan dos testigos, que depusieran de el tenor, iuxta sentent. Bart. *in l.* 1 *ff. de ijs, quæ in testam. delent.* quàm latè comprobat Felin. *in cap sicut, à num.* 31. *de re iudicata*, Marsil. qui alios refert *in Rubr. de probat. num.* 363. *& seqq.* Mascard. *conclus.* 909. *num.* 5. latè Auendaño *in l.* 41. *Tauri, glossa* 4. *numer.* 1. *&* 2. *& per tot.*

35 En tercer lugar tiene Toledo en su fauor el vso, y possession, en que se halla de esta franqueza, y libertad titulada con los Priuilegios presentados, de que se hizo plenissima probança, para el Articulo de la manutencion, cuyos testigos, no es dudable, que sufragan en todo para este juyzio plenario; vt adnotauit D. Præses Couarr. *c.* 17. *pract. n.* 4. *vers. Quartũ ex præmissis, cum seqq.*

36 Maximè, siendo, como fueron, èxaminados plenariamente con citacion de la parte, & quo admodum procedendi, & quo ad totam causam, *vt in facto appa ret*: ex quo nec illos de nouo repetere necessum fuit, vt latè resolvit D. Christophorus de Paz *de tenut.* 1. *p. c.* 32. *à n.* 10. *& n.* 15. Rota *decis.* 162. *n.* 7. *p.* 4. *diuers.* & plures relati à Ludou. Post. *de manut. obseru.* 39. *nu.* 6. *&* 7.

37 A que se llegan las prueuas que de nueuo se han hecho del mismo vso, y obseruancia, y se califican, no solo con la Executoria de manutencion, sino tambien

bien con los autos del año de 645. en que se mandò recoger la prouision, que suscitò este pleyto, *vt notauimus.*

38 Con que no es dudable, que aunque se quisiera afectar, que el priuilegio per se non esset ad plenum sufficiens absque dubio iustam præbere potuit causam præscribendi, pues para esto basta quod ab habente potestatem proueniat: vt loquentes de omni titulo regio tradiderunt Bald. & Socin. quos refert, & sequitur Mieres *de maioratu 4. part. quæst. 21. num. 67.* & post alios addẽtes ad Molin. *de primog. lib. 2. c. 6. in scholio ad num. 51. & 52. in fin.*

39 Maximè vbi adest confirmatio à Catholicis Regibus posteà obtenta, porque esta sola, quamuis data esset in forma cõmuni, nihilominus iustam præberet causam præscribendi; vt probat text. *in cap. dudũ, de decimis,* & tradit D. Molin. *de primog. lib. 2. cap. 6. num. 53. & 54.* quem sequitur, & exornat Pelaez de Mieres, *d. 4. part. quæst. 21. num 65. & seqq.*

40 Vnde nec dubium est, que con los titulos que Toledo tiene, y el vso, y possession continuada por tiẽpo de 182. años, desde el priuilegio, y 174. desde la confirmacion: etiam resistente iure, huuiera prescrito legitimamente la libertad, y franqueza por ellos concedida (quando por sino fueran suficientes) vt ferè in terminis probat text. *in cap. cum personæ, §. quod si tales, de priuileg. in 6.* vbi adnotarũt Archidiacon. Ioan. And. Dominic. & Francus, & communis: y es conclusion del *cap. 1. de præscript. in 6.* quod vbi ius commune resistit præscribenti, sufficit præscriptia quadragenaria cum titulo, & adnotauit ibi glos. verbo *Legitima,* D. Præses Couarr. *in reg. possessor. 2. part. §. 4. num. 5. & lib. 1. variar. cap. 17. num. 7. & 8.* Auendaño *de exeq. mandat. 1. part. cap. 1. num. 20.* Burgos de Paz, *consf. 33. num. 26.* Matienço *in l. 1.*

tit.5.lib.4.Recop.gloss.29.num.4.& 5. Molina *de primog.lib.2.cap.6.num.52.* cum pluribus.

41 Id, quod, & contra Fiscum, & in regalibus procedere certi iuris est (jis tantum exceptis, quæ Principi reseruantur, & competunt in signum supremæ potestatis) vt per Mastrill.*lib.3.de magistrat.cap.1.num.3.& lib.1.cap.19.num.1.cum seqq.* Belluga *in speculo Princip.rub.22.§.* & quia cotidiana, *num.62.63.& 64.* additionantes ad Molin.*d.cap.6.in scholio ad num.51.& 53.in princ.* & vers. *Ampliatur 2.*

42 Y son textos claros, *l.fin.C.de fund patrim.lib.11.* vbi glossa, & DD.communiter, *l.sanè, ff.de iure i..r.l. si priusquam,* iuncta glossa, ibi: *De diuersis, & temp.præscrip.* quas dicit singulares Belluga, *d.num.64.* vt non solum procedat in regalijs, quarum exemplare, ferunt Doctores *in d.l fin.* sed, & in portubus maris, & alijs regalijs, dequibus *in titulo, quæ sint regalia in vsibus feud.*

43 Y en terminos de priuilegio perse non sufficiens ad merum Imperium obtinendum lo determinò ansi *la l.1.tit.10.lib.5.Recop.§.Y si por el priuilegio,* quæ desumpta est ex *l.2.tit.9.lib.5.ordinamenti,* dicens: *Aya para si la justicia, si despues del tal priuilegio, y merced vsò della continuadamente, por tiempo de quarenta años,* resoluit D.Præses Couarr. *in reg.possessor.2.p.§.3 num.3.& 21.* vers. *quartum,* & vers. *imò vltra,* & sequitur Pelaez de Mieres *de maioratu, d.4.part.q.1.num.63.* D.Molin. *de primog.lib.1.cap.6.num.52.ad fin.*

merum impe Avendaño de c.1.n.° 20

44 Nec obstabit asserere, que por las *leyes 1.tit.18.lib.9.Recop.* y *l.2.tit.15.lib.4.* està reprobada, o prohibida la prescripcion, etiam immemorial, non solum quo ad ius percipiendi, sed etiam quo ad ius non soluendi, vt notarunt Menchaca *de success.creat.§.10.num.22.& §.26.num.104.* Auendaño, y otros que

re-

refiere Gutierrez *de Gauell. quæst. 5. num. 6. &
22.*

45 Porque se responde: *Lo primero*, que no estamos en terminos de la *ley* 2. que trata solo del *ius exigendi, aut percipiendi gauellas*, la qual por si sola no se puede estender al *ius non soluendi*, siquidem certi iuris est, que el que no es capaz de prescribir la percepcion, puede ser capaz de prescribir la libertad; como sucede en los diezmos, quarum ius precipiendi laicus præscribere nequit, quia illius incapax est, & nihilominus libertatem non soluẽdi de rebus suis acquirere iure potest, ad trad. per Ioan. Gutierrez *lib. 2. Canonic. cap. 21. à num. 40. cum alijs.*

46 *Lo segundo* se responde, que la *l. 1. tit. 18. lib. 9. Recop.* cum remouet excusationem ex vsu, & consuetudine immemoriali; limitadamente habla, y se deue entender del vso, y costumbre, quæ in solo tempore nititur, vt probant illa verba *sin causa que justa sea*, a que corresponden aquellas: *Que no se escusen por vso, ni costumbre, aunque sea inmemorial; no embargante que digan que nunca la pagaron, &c.* Hæc namque verba referri non possunt ad eos, qui speciali priuilegio nituntur, cum antiquissima possessione (vt hic) pues no puede dezirse q̃ se escusa *sin causa justa*, quien tiene priuilegio Real, aunque no se halle escrito en los libros; quælibet enim concessio regia iustam præbet excusationis causam, vt prædiximus ex Bald. & Socin. quos sequitur Mieres, *d. 4. part. q. 21. num. 67.*

47 Nec dubium est aliud esse consuetudini, & vsui temporis tantum, aliud concessioni, & priuilegio, cum præscriptione niti, vt post gloss. *in cap. fin. 18. quæst. 2.* adnotauit in terminis Hernia *ad constitut. Siciliæ, ad leg. si dubitatio, sub titulo de probat. per instrumentum, gloss. 1. prope finem,* & iterum ad *legem quadragena-*

genialem,tit.de prorrogatione præscript.in fine, vbi propterea resoluit constitutionem illam, quæ remouet præscriptionem, intelligendam esse, quando possessor præscriptioni tantum temporis nititur, non tamen habere locum vbi innititur concessioni, seu inuestituræ, quam probat per præscriptionem, refert, & sequitur Pelaez de Mieres *de maiorat.4.part.q.21 num.59.ad finem*, vbi quod est valdè necessarium ad pragmaticam, quæ loquitur de impositionibus, & sic expressè tenet Auendaño *de exeq.mandat.1.part. cap.21.num.8.* sic intelligens, *l.23.tit.32.part.3. in fin.* quæ similem consuetudinem, vel adquisitionem reprobat.

48 Et quod prohibita, aut reprobata immemoriali consuetudine, in ijs, quæ sine priuilegio obtineri nō possunt, adhuc admitti debeant allegantes priuilegium cum præscriptione, aut consuetudine immemoriali, ad illius comprobationem: resoluit post latam dispositionem Anguiano *de legibus lib.2.controuersiar.20.num.14.& 15.& num.16.*vers. *at vero, & num.17.* vbi concludit per legem reprobantem consuetudinem immemorialem, priuilegia non tolli, nec consuetudinem (quæ ad probationem antiqui priuilegij tendit) intelligi sublatam.

49 Et facit communis sententia Panormit. *in cap. fin.de consuetud.num.24.& in cap.2.de probat. num.8.* & ibi Decius *num.11.* & alij communiter dicentes, quod aduersus legem damnantem consuetudinem, potest induci de nouo ex iusta causa, per Principem non damnata; sequuntur Geminian. & vterque Card *in cap.frustra.8.distinct.* Petrus Dueñas *in reg. 144.limit.1.* & alios referens Ojèda *de incompatibilitate,1.part.cap.17.à nu.10.* quos refert Anguian. *sup.num.9.& num.12.*vers. *Secus.*

50 Y quando concurre (como en este caso) la ciencia,

cia, y paciencia no solo del Principe, sino de su Consejo tambien, y sus Fiscales, en terminos terminantes tiene esta conclusion Gironda *de gauell. 8. p. num. 36. y 37.* dicens per legem nostram prædictam, nec tolli, nec excludi consuetudinem præscriptam cum scientia Principis, aut consiliarorum eius, ex sent. Ioan. And. *ad Speculatorem tit. de instrum. editione, §. cōpendiose, num. 31.* Geminian. *in summa 11. dist. num. 4.* Abb. & Felin. *in cap. accedentes, de præscript. & in cap. cum ex officijs, eod. tit. num. 8.* Butr. *in c. fin. de consuet. nu. 51.* quos refert, & sequitur Pet. Dueñ. *reg. 141. lim. 2 & reg. 144. lim. 5.*

51 Lo tercero, se responde, que aqui no se trata de auer adquirido exempcion absoluta, y general, *nullas solvendi gauellas* (que es lo que la ley no quiso que se adquiriesse por costumbre) sino solo de la franqueza de vna especie sola, que es el vino, vinagre, y mosto, id quod lege nostra inter dictum non est, nec reprobatū, quia ad personas, & loca tātum generaliter dirigitur, *vt eius verba demonstrant*, non verò ad res in genere, nec in specie particulari, en que no solo no ay prohibicion, sino permision especial, para que se pueda adquirir su franqueza por costumbre, vti expressum est *in l. 2. tit. 22. lib. 9. Recop. vers. De qualquier carga de greda*, donde dize: *Que desta especie no se ha de pagar alcauala, porque no se acostumbra pagar*, idem probat *l. 9. tit. 18. eodem lib.* que ordenando, que los Comendadores no paguen alcauala de los frutos de sus Encomiendas, dize: *Pero de las yeruas de las dichas Encomiendas, si, y adonde huuiere costumbre de pagar la dicha alcauala, mandamos que la paguen los dichos Comendadores, segun, y como la pagan, y acostumbran pagar las otras personas seglares*, expendo verba illa, *si, y adonde huuiere costumbre*, que son condicionales, y manifies-

E tan,

tan,que puede auer costumbre general,y local,de no pagar alcauala de yervas,*vt pater ad sensum*, y en terminos terminantes lo ponderò Gironda *de gauell.8. p.num.37.* Ioan. Gutierr.*eodem tract.quæst.5.num.25. ex vers. Nihilominus tamen,*dicens,hanc consuetudinē realem(quæ nō ad personas,nec ad loca refertur indistinctè)sed ad rem,vel speciem tantum, legitimā præbere excusationem non obstāte lege nostra; quā sic intelligit.

52 Et sic en terminos mas duros,y materia mas priuilegiada compertum est,que aunque la costumbre nullas solvendi decimas sit omni iure improbata, quàmvis Sacerdotes aliunde congrua habere possint alimenta,vt testātur Rebuf.*tract.de decim. q.3.n. 40.* D.Præs.Couarr.*lib.1.variar.cap.17.num. 8.versicul.Vndecimo,*Ioann.Gutierrez *lib,2.Canon.cap.21. num.38.*

53 Nihilominus omnium consensu admittitur consuetudo Realis,vt de certis fructibus decima non soluatur, cū ex alijs congrua sustentatio Clericis remanet resolvit ipse D.Præs.Cou.*d.n.8.vers.Septimò,* dicens,eam consuetudinem passim in orbe terrarum vigere,& post alios sequitur Gutier.*eod.c.21. n.4.& seqq.*

54 Et comprobat Regia *l.6.tit.5.lib.1. Recop.* donde por esso se ordena, que donde no se acostumbra pagar diezmo de yeruas,ò pan,ò otras cosas,ò especies particulares,el Consejo no permita que se haga nouedad,& iustissimum dicit D.Pres.Couarr.*d.cap.17 num.8.vers.Nono principaliter,*Gutierr.*d.c.21.n.39.* & latè exornat Auend.*ead.l.6.per tot.*vbi plura congerit.

Ergo de primo ad vltimum rectè diximus, legem nostram damnantem consuetudinem generalem

ga-

gauellas non solvendi, nihil nobis ob esse, ex prædictis.

AD SECVNDAM PARTEM.

55 DE Dos obgetos que opone el señor Fiscal contra este Priuilegio. *El primero*, es dezir, que no està assentado, ni escrito en los libros de lo salvado, prout requiritur *l.9.tit.10.lib.5.Recopil.iuncta l.1.tit.18.lib.9.in fin.*

Sed nihil officit assertio illa.

56 Tùm, porque es proposicion negatiua facti, extra instrumentum, y no se prueua, ni puede, respeto de que no se han podido hallar, ni parecen los libros de lo salvado del tiempo del señor Rey D. Enrique, donde ha de estar, ni delos seños Reyes Catolicos, que le sucedieron.

57 Y siendo la negatiua fundamento de la intenciõ del señor Fiscal, sibi incumbit onus probandi, vt latè probat Fulu. Pacian. *de probat.cap.51.num.30.* & *31.* dicens, quod vbi quis agendo, vel excipiendo, aut etiam replicando fundat se super negatiua facti, illam probare debet: & sequitur, atque pluribus exornat D. Ioann. del Castillo *7.tomo de Tertijs, cap.13.n.17. cum seqq.*

58 Maximè, estando, como estamos, en possesion de 182. años, calificada con Executoria de el Consejo, siquidem omnium concors sententia est; quòd quando aliquis est in possessione, is, qui negat qualitatem, per quam vult eum remouere à possessione illa, tenetur illam qualitatem, & negationem probare, aliàs succumbet, vt cum Cino, Salicet. & alijs, notauit Ioan. Gut. *de iuram.confirmat.* 1.*p.c.*1.*nu.*24. & citra controu. dicit P. Sanch. *de matrim.lib.6.disp.*35.
nu-

*n.*4.*&* 5.& pluribus relatis D. Ioan. del Castill. *d. c.* 13.*num.* 26.

59 Tùm, porque el sobreescripto de los Contadores Mayores, no puede negarse, porque està patente en el Priuilegio, y su confirmacion; y sacado con los insertos en la Executoria de sus originales, *vt in facto apparet.*

60 Y con èl antes dezimos, que tambien se prueua auer quedado assentado antecedentemente en los libros de lo salvado, que no parecen; y lo deponen ansi el Secretario del Archiuo de Simancas, y sus dos oficiales mayores, que no solo afirman, que no ay libros de lo salvado de aquellos tiempos, para poder dar certificacion del asiento; pero como testigos (auiendo visto en el registro de la Executoria de manutenciō, (que està en el Archiuo) el Priuilegio, y confirmaciō insertos en ella, con sus sobrescritos de los Contadores Mayores) afirman, como expertos, que aquel sobrescrito, y nota, es el despacho, y señal de auer quedado assentados en los libros de lo salvado primeramente, por ser la misma forma del sobrescrito, despacho, y nota, q̃ tienen los Priuilegios de aquel tiempo, en señal de auer sido assentados en los libros, *vt ex illorum depositionibus apparet.*

61 Ex quo factum illud, quia antiquissimum est, sufficientissimè probant, asi en fuerça de testigos de credulidad, qui cum sufficienti ratione deponunt de eo, quòd à maioribus acceperunt, & credunt, *vt in c. quoties, de testib.* vbi Bald. *num.* 3. *cap. licet ex quadam eod. tit.* vbi Panorm. & communis Speculat. *tit. de test.* §. 1 *num.* 8. *vers. Quòd si deponit*, Mascard. *de probat. concl.* 733. *num.* 5. Farinac. *de testib. quæst.* 68. *num.* 85. *&* *sequentib.*

62 Como por ser ministros de aquel Archiuo, qui de-

deponentes in ijs, quæ consistunt in peritia artis suæ, non tam propriè vt testes, sed magis vti iudices ad illum causæ, articulum iudicandum assumi debent, & solent ad *l. 1.* vbi doctores, *ff. de ventre inspiciendo, l. comparationes, C. de fide instrum.* quapropter eorum relationi, & depositioni credendum esse probant Felin. & Scrib. *in d. cap. quoties num.* 3. & innumeros referens Farinat. *d. quæst.* 68. *num.* 95. & in specie Mascard. *conclus.* 1174. *num.* 1. 10. & 28. vbi post alios notabiliter dicit, quod vbi esset vnus publicè deputatus, & salariatus ad aliquid exercendũ, vel profitendum, tunc illius tantum dicto credendum est, ex sententia Bartul. & aliorum, quos refert.

63 Y se conuence ex ipsa forma data in clausula executiua priuilegij; en que por su orden ordena, y manda a los Contadores mayores en primer lugar, que tomen la carta, y la asienten en los libros de lo saluado: y assentada la sobrescriuan, y sobrescrita la entreguẽ a la parte, vt decisum est, *in l. 9. tit. 6. lib. 9 Recop.* & clarius *in l. 9. tit. 15. lib. 2.* donde por esso se ordena al Canciller, *que no firme, ni selle carta, ni priuilegio, sin que primeramente sea assentado en el libro del Registrador, y en los libros de los Contadores mayores, y sobrescrito dellos.* Demanera, que sin quedar assentado el priuilegio en los libros de lo saluado, no se le pudo poner el sobrescrito; ni sellarle, ni entregarle a la parte original, sin quedar registrado, assentado, y sobrescrito, vt patet ex contextu; & in simili disponit *l. 13. tit. 25. lib. 4. Recop.*

64 Igitur eo ipso, que se entregò sellado, y firmado del Canciller, y sobrescrito de los Contadores mayores, euidenter conuincitur, que primeramente quedò assentado, y registrado conforme a la ley, y a lo dispuesto por el priuilegio mismo; si quidem,

vbi duo, vel plura facienda concurrunt, ſemper præſumitur factum, quod prius faciendum fuit, vt ait Florianus, per text. ibi *in l. & qui duas, ff. de ſeruitut. vrbanor.* & tradit in ſimili Cephalus, *conſ. 9. num. 16.* refert, & ſequitur Maſcard. *de probat. concluſ. 734. num. 3.*

65 Maximè, ſiendo anſi que los Contadores mayores (ſabiendo que por la *l. 9. tit. 10. lib. 5. Recop.* y la forma dada en el priuilegio, conforme a ella, no ſe podia executar ſin quedar aſſentado en los libros) no ſolo mandaron obſeruar eſte priuilegio, pero ellos miſmos le empeçaron a executar, quitando de las rentas de Toledo el alcauala del vino, *vt conſtat ex ſupra ſcriptione ipſa.*

66 Id quod, nec dubium eſt, que fuera exceſſo, y contrauencion a la ley, y a la obligacion de ſu oficio, ſino le dexaran aſſentado primero, vt in tabellione, qui non confecit prothocolum, ſcripſit Bald. *in rub. 6. de fide inſtrum. num. 28.* con que tambien es preciſo preſumir que precedio el aſiento en los libros, ne præſumatur dilectum adverſus eos, vt in eſpecie notat Paul. de Caſtro *in l. illud num. 7. in fine, C. de Sacroſanct. Eccleſijs,* quem ſequitur Socin. Senior, *conſ. 68. n. 3. lib. 4.* Menoch. *de præſumpt. lib. 6. præſumpt. 14. num. 23.* dicentes, factum præſumendum, quoties præſumeretur delictum, niſi præſumatur factum.

67 A que ſe añade la fuerça del vſo, y obſeruancia deſte priuilegio, deſpachado en la forma, y con el ſobreſcrito, y nota referidos, que paſſa de 182. años, a viſta, y con aprobacion del Conſejo, y ſus Miniſtros, *vt in facto notauimus.* Con lo qual la ſolemnidad del aſiento en los libros (quamuis extrinſeca, & ſine quo exequi non poterat) de iure propter antiquitatem, præſumitur interueniſſe: ex cõmuni ſenten-

tia

tia dicentium, solemnitatem extrinsecam instrumẽti ex antiquitate temporis præsumi, etiam vbi ageretur de magno alterius præiudicio (siendo bastantes 30. años cum vsu, & possessione illius iuris, sine possessione vero centum, quamuis de illa solemnitate nulla in eo mentio fiat) vt pluribus adductis resoluit D. Præses Couarr. *d. cap.* 21. *practicar. num.* 7. vers. *tertius casus*, per tot. & generaliter de omni solemnitate extrinseca à iure, vel statuto requisita, latè Anton. Gabriel, *cõmun. opin. lib.* 1. *tit. de præsumpt. conclus.* 1. *num.* 1. *& seqq.* Alciat. *de præsumpt. reg.* 31. *præsumpt.* 10. *num.* 6. Balb. *de præscript.* 3. *part. quæst.* 10. *num.* 5. *& seq.* plures referens Menchaca, *controuers. illustrium, cap.* 64. *num.* 6. Petrus Surd. *cons.* 28. *num.* 15. *& num.* 116. *& seqq.* vbi quod procedat maximè quando solemnitas tempore congruo potuit adhiberi, Gratian. *discept. forens. cap.* 268. *num.* 5. *&* 6. *&* 7. *& num.* 10. Crauet. *de antiquit. temp.* 3. *p.* §. *fin. num.* 18. vers. *ego puto.*

69 Ex quibus nec officit, que no ayan parecido, como no parecen los libros de lo saluado, donde auian de parecer assentados estos priuilegios; porque esto no quita la fee, que se deue dar al instrumento, y priuilegio original, despachado en toda forma, que se entregò a la parte, y fue producido en juyzio; como no la pierde el instrumento, cuius prothocolum deperditum est, vel nõ invenitur, quãuis producẽs nõ probet prothocolũ deperditũ fuisse: vt securè, & indistinctè resoluit D. Præs. Couar. *practic. q. c.* 19. *n.* 3. *post princip.* & vers. *primum*, & seq. post Nicolaũ, & Bald. *in rub. C. de fide instrum. num.* 20. *& in cons.* 464. *lib.* 4. Paul. de Castro *in l. contractus, ad fin. C. eod. tit. & cons.* 130. aliàs 125. *num.* 6. vers. *contrarium videtur lib.* 2. Alexand. *cons.* 175. *num.* 4. *lib.* 7. Paris. *cons.* 104. *num.* 62. *&* 63. *lib.* 1. Cagnol. *in l. si liberarius* 93. *num.* 81. *de reg. iur.* Surd. *cons.* 173. *n.* 109. *lib.* 2.

&

& alij quos refert, & sequitur veriorem dicens Gratianus *discept. for. cap. 653. num. 61. & seqq.* Pelaez de Mieres *de maiorat. 1. part. quæst. 62. num.* 14.

70 Id quod absque dubio procedit, quando no fue por quenta de la parte, que produce el instrumento original, auer guardado el protocolo: y quando concurre (como en este caso) la notoriedad de auer se perdido los libros, y registros de aquel tiempo, tunc enim omnes omnino fatentur, nihil ob esse instrumēto originali, quod prothocolũ non appareat, vt indistinctè dixit Bald. *vbi proximè num. 20. & 39.* vbi quod procedat etiam in ijs actibus, qui in scriptis conficiuntur: y lo confessò el Moderno *de instrument. editione, tit. 1. resolut. 3. §. 1. num. 47.*

71 Y es texto claro en terminos de protocolo testamenti, *la l. publicati, C. de testam.* dicens: *Publicati semel testamenti fides, quamuis ipsa materia, in qua primũ à testatore scriptum relictum fuit casu, qui probatur, intercedit, nihilominus valet*, & ibi ad notarunt Alex. Bald. & Salicet. & alij communiter.

72 Y en terminos de actos judiciales (que son el protocolo, y registro de lo actuado, *vt in cap. quoniam contra, de probat. & in l. 16. tit. 25. lib. 4. Recop.* comprobat *l. emancipatione, C. de fide instrum.* donde dize, que aunque los autos de la emancipacion no parezcan, si aliter probari potest *actorum interitu veritas, conuelli non solet.*

73 Idem de instrumento sententiæ quæ non apparet, decreuit Pontifex *in cap. sicut, de re iudicata*, & ad notarunt gloss. verb. *præsumitur* in d. *cap. quoniam cõtra, ad med.* celebris gloss. *in cap. cum in iure peritus, de officio deleg.* verb. *super mandato*, quæ plura notabilia congerit.

74 Y en terminos terminantes de priuilegio de exempcion (quod semel productum fuit, & pro eo ali-

aliqualiter iudicatum, vt hic) es texto elegante el *c. cum olim el 1. de priuileg.* quem commendat Panor. ibidem dicens, quòd non est alibi casus ita clarus.

75 Y es conclusion textual, que constando de amissione, & tenore, no perezca la fè del instrumento, aunq̃ la misma parte le aya perdido, *l. si solemnibus, l. sicut iniquum, C. de fide instrum.* quibus conuenit *l. 41. Tauri,* vbi latissimè Auend. *gloss. 4. num. 1. & 2.* dicens, verissimum, & ab omnibus receptum, & ea lege confirmatum, vt procedat in quacumque scriptura testamẽti, inventarij, priuilegij, sententię, vel alterius cuiuslibet qualitatis.

76 Y finalmente quando la antiguedad es tanta, como la de los Priuilegios presentados, nec quærendũ est de registro, aut registratione, ò asiento en los Libros, que no parecen, nam ex transcursu tanti temporis necessario præsumitur, sicut præsumitur notariatus (quòd magis est) non solùm eius, qui originale cõfecit, sed etiam eius, qui exemplauit, ne fides instrumenti pereat, iuxta doctrinam Alexand. *cons. 101. nu. 9. & seq. lib. 7.* Baldi, Felini, & aliorum, quos sequitur Crauet. *de antiq. temp. 3. p. §. fin. num. 18. cum seqq.* D. Præs. Couar. *pract. d. cap. 21. num. 7. vers. Secundus casus,* vbi de communi testatur Aceued. *in l. 1. titul. 21. lib. 4. Recop. num. 140.* Gratian. *discept. forens. cap. 554. num. 35. & seq.* y otros muchos, que refiere el Moderno *de instrument. edition. tit. 1. resolut. 3. §. 3. num. 59.* dicentes, nec recognitionem petendam eius instrumenti, quod excedit metas centum annorum, quamuis ab adversa parte negetur.

77 EL Segundo objeto, en que mas esfuerço parece auerse hecho por la parte del señor Fiscal, es dezir, que el Priuilegio de el Señor Rey Don Enrique Quarto, està comprehendido en las reuocatorias generales, que hizo en las Cortes de Ocaña año de 469 y en las de Santa Maria de Nieua, año de 473. en que reuocò todas las mercedes, franquezas, y exempciones, que auia hecho desde el año de 464. de que hazē mencion las *leyes* 4. *y* 17. *tit.* 10. *lib.* 5. *Recop. l.* 4. *tit.* 11. *lib.* 6. *l.* 14. *tit.* 27. *lib.* 9. *l.* 39. *tit.* 18. *eod. lib.*

78 A que responde por Toledo la misma reuocatoria general, y la ley que della se formò, y publicò año de 475. comprehendiendo las reuocaciones hechas en vnas, y otras Cortes, quæ est *l.* 25. *tit.* 14. *lib.* 6. *Recop.* en que confessamos, que el Señor Rey Don Enrique Quarto (auiendo propuesto, que los Procuradores del Reyno, en Ocaña, y Nieua le pidieron, q̃ reuocasse todas las exempciones, y franquezas, que auia concedido, por euitar muchos agrauios, que los subditos recibian) con efecto reuocò generalmente todas, y qualesquier gracias, franquezas, y exempciones hechas a qualesquier Ciudades, Villas, y Lugares, y personas singulares, assi para ser exemptos, y escusados de pagar pedidos, y monedas, pechos, y tributos Reales, ò Concegiles, &c. como para nombrar escusados, y tenerlos, &c. y todas, y qualesquier mercedes hechas desde 15. de Setiembre de 464. hasta el año de 469. *vt in contextu.*

79 Pero tambien consta por ella misma, que saluando las franquezas, y exempciones dadas a las Ciudades, y Villas de Voto en Cortes, dize: *Y mandamos, q̃ todas las dichas gracias, franquezas, y exempciones desu-*

so

so contenidas, ni alguna dellas, no ayan, ni puedan auer efecto alguno, salvo las exempciones por Nos dadas a las ciudades, y villas de nuestros Reynos, que suelen embiar Procuradores a las nuestras Cortes.

80 Et iterum *en el §. siguiente,* mandando, que los escusados paguen, sin embargo de sus Priuilegios, y Cartas (q̃ reuoca, y dà por ningunas, aunq̃ seã dadas à Procuradores de Cortes) repite la misma limitacion, diziendo: *Salvo las que fueren dadas a las ciudades, y villas de suso exceptuadas.*

81 Con que ya vemos limitada la reuocacion en quanto al Priuilegio dado a Toledo, por ser la primera Ciudad de Voto en Cortes, y por quien habla su Magestad en ellas desde la contienda con Burgos, en las de Alcalà año de 349. de quo P. Marian. *de Reb. Hisp. lib.* 16. *c.* 15. *post princip.*

82 Y no se dirà, que la *l.* 25. no reserua esta exempciõ, porque no hizo mencion especial de las exempciones de alcaualas.

83 Porque supuesto que comprehende todas las exempciones, y mercedes hechas desde el año de 464. ò se ha de confessar, q̃ no està reuocada en la regla, y reuocacion general, ò que està reseruada en su limitacion, *vt patet ad sensum.*

84 Demàs de que en la *l.* 39. *tit.* 18. *lib.* 9. *Recop.* los Señores Reyes Catolicos afirman, que las reuocatorias de Ocaña, y Nieua comprehendieron los escusados de alcaualas por el Señor Rey Don Enrique, y refieren, que èl mismo mandò, que no se escusassen so la pena misma que pone la *l.* 25.

Con que se reconoce, que la reuocatoria en su generalidad, neminem excipit.

Y menos importarà, si se dixere, que la *l.* 39. aunq̃ mandò cumplir lo dispuesto por el Señor Rey D. Enrique

rique, en quanto a los escusados de alcaualas, no puso la limitacion, y reserua de las Ciudades de Voto en Cortes.

85 Porque se responde, que aquella *l. 39. tit.* 18. *lib.* 9 *Recop.* no fue ley nueua, sino vna relacion, y declaracion de lo contenido en la *l.* 25. *tit.* 14. *lib.* 6. *Recopil.* para que no se dudasse, q̃ en la palabra, *Escusados*, estauan comprehendidos por ella los escusados de alcaualas, de quien habla la *l.* 39. tassadamente; y por esso no hizieron los Señores Reyes Catolicos, mas que referir, y declarar lo que estaua dispuesto por el Señor Rey D. Enrique en aquel caso, y mãdar, q̃ se guarde, y cumpla assi, *vt ex contextu apparet.*

86 Et consequenter la *l.* 39. como termino referente, in relato dicitur esse, cum omnibus suis qualitatibus, vt *in l. asse toto, de hæred. instit. l. si ita scripsero, de condit. & demonstrat. l. aut Prætor,* §. 1. *ff. de re iudicata,* ex quo eleganter ad propositũ Bald. *cons.* 212. *sub n.* 1. *lib.* 5. Concludit, quòd quidquid continetur in termi-

87 no ad quem, fit relatio, continetur in termino referẽte, saltim implicitè, & in tantùm; quòd qui explicat in scriptura referente ea, quæ sunt in ea ad quem, fit relatio (vt hic) nihil noui facit, sed tantùm discooperire dicitur, *l. hæredes palàm,* §. 1. *de testamen. l. adeò,* §. *cùm quis, de acquir. rer. domin.* & sic in terminis de statuto referente, aliunt statutum, post Bald. *ibidem num.* 2. & 3. tenet Philip. Decius *cons.* 647. *num.* 3. plura cõgerit Cardin. Tusc. 6. *tom. lit. R. conclus.* 129. *num.* 12. & 14. *per tot.* optimè Sesse *decis. Arag.* 25. *n.* 41. & *decis.* 187. *numer.* 100. vbi quòd referens etiam restringitur, & limitatur ad id, quòd in relato continetur.

88 Luego no es dudable, que la limitacion que puso al

la *l.25.* en fauor de las Ciudades de Voto en Cortes, tambien està implicitamente contenida en la *l.39.* q̃ la manda cumplir, y guardar, *ex prædictis.*

89 Maximè, si se atiende a que los Señores Reyes Catolicos no trataron de corregir, ni reuocar lo dispuesto por el Señor Rey Don Enrique, ni parte de ello, sino antes de executarlo, y declararlo en lo que podia tener duda, *vt patet ex litera*, y como dixo Bald. *in repet. l. edita, C. de edendo, numer.* 10. Ea quæ veniunt ad declarationem, non intelliguntur continere emendationem, & sequuntur scribentes, ibidem maximè Decius *num.* 47. *& seqq.* Casan. *in consuetud. Burg. in Prœmio, verbo Et declaration, num.* 1. & plura ad hoc cōgerit Matth. de Afflict. *ad const. Siciliæ, constit. exceptiones, notab.* 1. *q.* 5. *lib.* 2.

90 Y basta que expressamente no se aya enmendado en cosa alguna la *l.25.* del Señor Rey Don Enrique, cùm enim hoc expresè reuocatum non venit, eidem antiquo iuri standum est, quia correctio iurium non præsumitur, nec potest induci per subauditos intellectus, vt ait glossa ab omnibus recepta, *in cap. cupientes, de election. in* 6. §. *quòd si per viginti, verb. Petere:* quam sequuntur ibi Dom. & Archid. & menti tenendam dicit Philip. Franc. *sub num.* 3. & expendit in terminis Burgos de Paz *in l.* 3. *Tauri,* 1. *part. conclus.* 2. *num.* 150. & plura cumulans Auendaño *in l.* 40. *Tauri, num.* 25.

91 Demàs de que la *l.39.* no hablò generalmente de todas las exempciones contenidas en la *l.25.* sino limitadamente de aquellos Priuilegios, Cartas, y Prouisiones extraordinarias, y personalissimas, que auia dado el Señor Rey Don Enrique a diferentes señores, y personas graues, para que pudiessen nombrar, y tener escusados, y para que ellos tambien fuessen

exemptos, *vt verba legis demonstrant*, que son los que llamò Priuilegia Francandi, Angelo Aretino *cons. 54. num. 11. y 12.* vbi propterea dicit ea priuilegia tẽporalia esse; quia cum personis extinguuntur, & sequitur Cardin. Tusc. *lit. P. concl. 744. n. 3.*

92 Y por esso tampoco pudiera comprehender a los Priuilegios Reales perpetuos, como son los concedidos a Ciudades, y Republicas, *vt in l. forma, §. quanquam, ff. de censib.* Menoch. *lib. 3. præsumption. 103. numer. 24.*

Y losque solo franquean algunas especies ciertas, (vt per eundem Menoch. *ibid. n. 26.*)

93 Aliud est enim personis simpliciter exemptionẽ pro Rebus concedere, aliud rem certam francare, nã primo casu priuilegium personale est, quòd extinguitur cum persona, *vt in dicto §. quanquam*, secundò verò casu reale, & perpetuum est, vt explicat in terminis glossa celebris, verbo Excollendas, in fine, *in Clement. 1. de decim.* quàm probauit Rota *decis. 4. aliàs 786. de priuileg. in antiq.* Abb. & Scrib. *in cap. ex parte el 1. de decim.* Socin. & alij, quos sequitur Ferret. *cons. 123. n. 6.*

94 Et in iure certissimum est, que aun la reuocacion expressa de Priuilegios, quæ personis tantùm concessa fuerunt, non extenditur ad ea, quæ ciuitati, loco, Ecclesiæ, vel Vniuersitati concessa erant, *vt in cap. finali, de rescript. in 6. cap. ne aliqua, de priuileg. eodem lib.* vbi expressè tenet glossa final, & expressius Oldrad. *cons. 266. num. 4. in princip. & vers. Similiter, & num. 5.* Butrius, post Ioann. Andr. *in d. cap. fin. num. 6. vers. Et si dicas.*

95 Y aqui estamos en caso de Priuilegio concedido à la Ciudad, y vezinos, y en que no se les dà franqueza sino de ciertas especies, y esso con expresion de per-

pe-

petuidad,*vt in facto*; luego quando la *l.* 39. dispusiera algo mas, que lo que estaua dispuesto por el Señor Rey D. Enrique, en quãto a aquellos priuilegios personales, illud ad ea, quę ciuitati concessa erãt extendi nullo modo posset, ex dict.

96 Pero cierto (Señor) que hazemos agrauio a las Magestades Catolicas, en expurgar assi el intento de su decision, quando vemos vn testimonio de su voluntad, tan claro como es la confirmacion que hizieron deste Priuilegio el año de 475. quando los Procuradores de Cortes no cessauan, ni auian cessado de instar por la reformacion de las mercedes de el Señor Rey Don Enrique, como parece de la *l.17.tit.10.lib.5. Recop.*

97 Y que el año de 1477. mudaron, y quitaron la situacion del juro de San Pedro Martir, de la alcauala del vino, por la franqueza concedida a Toledo, por el Señor Rey Don Enrique, *vt in facto notauimus*, quis enim tentabit asserere; que tuuiessen voluntad, ni intencion contraria? Cùm Princeps semper sit, & debeat esse immobilis, sicut polus, & sicut lapis angularis, & habere vnam linguam, & vnum calamum, vt eleganter dicit Bald. *cons.279.lib.* 3. & adnotauit D. Molina *de primogen.lib.*4. *c.* 3. *num.* 19. *&* 20. *vers. Et quamuis.*

98 Y mas quando vemos, que instados todavia por los Procuradores de el Reyno, hasta el año de 1480. formaron aquella Iunta grande, de que haze mencion la *l.17.tit.10.lib.5.* supra relata, para ver lo que se podia, y debia reformar de las mercedes del Señor Rey Don Enrique, que no estuuiessen reformadas, y de las que los mismos Señores Reyes Catolicos auiã hecho tambien. Cuya resolucion, y regla fue la contenida en la *ley 15. del mismo Titulo*, que diò forma à

la

la Expurgacion General, que con efecto se mandò hazer, y se hizo, y està en el Archiuo de Simancas, de donde el Señor Fiscal huuiera sacado razon de reuocacion, ò moderacion nueua de este Priuilegio, si la huuiera; pues de derecho no se presume, sino se muestra, vt per Carol. Bardell. *consf. 22. numer.* 16. & 17. ait D. Ioannes del Castillo 7. *tomo de Tertijs, cap.* 18. *num.* 142.

99 Antes auemos compulsado en esta instancia la comission, y diligencias, que se hizieron en Toledo, en execucion de lo dispuesto por dichas *leyes* 15. & 17. Y consta, que auiendo expurgado las Mercedes, que se mandaron moderar, y recogido las que se huuieron de quitar, y librado à la Real Hazienda todo lo que huuo de auer de ellas, conforme la reuocatoria, y enmendacion. Finalmente no se tocò a este Priuilegio, ni se mandò cobrar, ni administrar la alcauala del vino, ni en ella se librò a la Real Hazienda cosa alguna, *vt in facto notauimus.*

100 Y consta, que muchos años despues se enmendò la situacion de el juro de el Principe de Ebuli, a la alcauala de el *Lino*; quitandola de la alcauala de el *Vino*, porque constò de los Libros, que en Toledo, no ay alcauala del *Vino*, vt & *in facto notauimus*, con lo qual, y con la Executoria de manutencion, està probado plenamente auer quedado en toda su entera obseruancia este Priuilegio.

101 Nec dubium est, que la observancia subsequuta, post eam legem latam, y de tan longuissimo tiempo, non modo præsumptionem reuocationis excludit, sed & ius ipsum reuocandi tollere potuit, vti ex sententia Caroli Ruini, & Socini, tradit Ramon. *consil.* 24. *num.* 100. Nam obseruantia subsequuta congruo tempore ratificationèm inducit, & perseveran

ciæ

ciæ voluntatem probat, vt obseruarunt Socin. *cons. 158. ad fi. lib. 2. & cons. 68. lib. 3. & latius cons. 143. lib.* 1. Paul. de Cast. *cons. 108. per tot. lib.* 1. Alex. *cons. vltim. lib. 4. n.* 11. & sequitur Card. Tusc. *lit. O. concl. 59 n. 17. & 18.*

102 Y finalmente con lo dicho expressamẽte nos cõprueua el intento la misma *l.* 15. donde (claro està) q̃ se disputò la question tan reñida: *Vtrùm Princeps ex iuxta causa, maximè publicæ vtilitatis, vel lege lata possit priuilegia reuocare, quæ in contractum transierunt, vel in remunerationem seruitiorum concessa fuere*, de qua latè per multi, quos refert D. Castill. *lib. 5. controu. c. 89. à n. 93.* & latiùs *in 7. tom. de tert. d. c. 18. à n. 123. & nu. 125. & n. 129. & n. 136. & n. 150.*

103 Y entre las conclusiones principales della, es la q̃ dize: *Las mercedes que se hizieron, por buenos, y razonables seruicios, correspondientes a ellas, deben ser conseruadas, &c. Vt patet ex contextu.* Con que quedaron canonizadas todas las Doctrinas, que resolvieron, que las mercedes remuneratorias de seruicios particulares, no son revocables; quia naturam contractus sortiuntur, *vt in l. Aquilius Regulus, ff. de donat. l. sed, & si lege, §. consuluit, de petit. hæredit.* & in terminis Matienzo *in l. 6. tit. 10. lib. 5. Recop. gl. 1. n. 9.* D. Ioan. del Castill. *de tert. c. 18. n. 148.*

104 Et ideò nec à concedente, nec à successoribus reuocari quæunt, nec modificari, vt affirmarunt plurimi, quos refert, & sequitur Menoch. *cons.* 1003 *numer. 94. & numer. 104.* Capitius *decis. 166. numer. 1. & 2.* Afflictis *ad Constit. Siciliæ, lib. 1. Rubr. 47. numer. 2.* D. Molin. *de primogen. lib. 1. capit. 3. numer. 18.* vbi Additionantes, latissimè Matienzo *in d. l. 6. gloss. 1. numer. 9. & 18.* infinitos referens D. Ioann. del Castillo *lib. 5. controuers. cap. 89. numer. 91. & in*

*d.cap.*18.*de tertijs.numer.*149. Aceuedo *in l.* 3.*tit.*10.*lib.* 5.*Recop.n.* 23.*cum seqq.* Burgos de Paz *conf.* 25.*numer.* 46.& 57. Gutierrez *lib.*2.*pract.q.*92. *num.* 3. y el Señor D. Iuan de Solorz.*lib.*2.*de Gubernat. Indiar.c.*27. *à num.*58.

105 Y no se puede negar, q̃ este priuilegio, y merced, (aunque fuera de los comprehendidos en la controuersia) tambiẽ auia sido reseruado por la ley, y doctrinas referidas, por ser hecho en remuneracion de vn seruicio tan grande, y de tanta conueniencia, y exẽplo publico, como refiere el priuilegio mismo; para cuya comprobacion basta su relaciõ, por ser del Principe, cujus assertioni super benemeritis, & seruitijs standum est, nec aliunde benemerita probari debent, vt tradunt plurimi, quos refert Menoch.*d.conf.*1003. *n.*76. Bologn.*conf.*1.*n.*51. Decian.*conf.*28.*n.* 38.*lib.* 1. Mascard.*de prob.concl.*180.*in fin.* quos refert, & sequitur D. Castill.*d.lib.*5.*cap.*89.*n.*90. Ioan. Garcia *de nobilitat.gloss.*2.*num.*20. Aceued.*in d.l.*3.*n.* 32. quem comprobat idem D. Castillo *de tertijs, d. cap.* 18.*sub num.*51.

Tantum abest, que los señores Reyes Cotolicos tuuiessen ni pensamiento de tocar a esta franqueza, por tantos medios aprobada, y reseruada.

106 Ni se podia temer, ni presumir cõtra vna Ciudad tan ilustre, y de tan grandes meritos, Cabeça del Imperio de España, por tantos titulos grata, y acepta à las Magestades Catolicas, por sus cõtinuados seruicios, q̃ la misma persona Real desde el año 1349. se encargò de hablar, y habla por ella en las Cortes, como lo refiere el P. Marian. *de Reb. Hisp. lib.* 16.*cap.*15.*post princip.* siquidem certum est etiam per legem derogãtem quibusvis priuilegijs, non censeri derogata, quæ valdè meritis personis fuerunt antea concessa, vt cũ

Lud.

Lud.Rom.*conſ.*478.*n.* 1.*&* 2.*& nu.* 18.*&* 19.Selva *de benefic.* 3.*p.q.* 15.*n.* 23.*&* 27.Mantic.*de conіect. lib.* 12.*tit.* 8.*n.* 26. Anaſt.Germ.*tract. de indul.* §.*alioquim, n,* 33.*& ſeq.* tradit D.Salg.*de protect. Regia* 3.*p.cap.* 10. *num.* 97.

De que reſulta la juſticia de la ciudad de Toledo ſer clara para obtener, quem admodum ſpero iudicandum, ſalua, &c. Madrid 20. de Agoſto de 1654.

El Licenciado Ruiz de la Vega.